



CONTRATO DE FRANQUICIA INTERNACIONAL en el marco del TLC Colombia-USA

Perspectivas jurídicas y económicas

SILVANA INSIGNARES CERA
(Editora)

ECO
EDICIONES

UNIVERSIDAD
DEL NORTE

Editorial

Contrato de Franquicia Internacional en el marco del TLC Colombia-USA

Perspectivas jurídicas y económicas

Silvana Insignares Cera
(Editora)

Shirley Llain Arenilla
Silvana Insignares Cera
Julián Tole Martínez
Jaime González Ortiz
Adriana Rivera Heredia
María Rodríguez Cubillos
Antonio Escobar Castillo

Barranquilla
(COLOMBIA), 2015

 **UNIVERSIDAD
DEL NORTE**
Editorial

ECOE
EDICIONES

Contrato de franquicia internacional en el marco del TLC Colombia-USA : perspectivas jurídicas y económicas / editor, Silvana Insignares Cera ; autores, Shirley Llain Arenilla ... [et al.] – Barranquilla, Colombia : Editorial Universidad del Norte, 2015

v, 199 páginas : il. ; 24 cm.

Incluye referencias bibliográficas

ISBN 978-958-741-651-0 (impreso)

ISBN 978-958-741-655-8 (PDF)

ISBN 978-958-741-656-5 (ePub)

1. Derecho internacional público. 2. Contratos comerciales—Colombia
3. Contratos comerciales—Estados Unidos. 4. Comercio internacional.
5. Tratado de Libre Comercio entre Colombia y los Estados Unidos I.
Insignares Cera, Silvana II. Llain Arenilla, Shirley. III. Tít.

(341.59 C764 18 ed.) (CO-BrUNB)



www.uninorte.edu.co

Km 5, vía a Puerto Colombia

A.A. 1569, Barranquilla (Colombia)

ECOE
EDICIONES

www.ecoediciones.com

Carrera 19 n.º 63C-32

Bogotá (Colombia)

© 2015, Universidad del Norte

Silvana Insignares Cera, Shirley Llain Arenilla,

Julián Tole Martínez, Jaime González Ortiz,

Adriana Rivera Heredia, María Rodríguez Cubillos,

Antonio Escobar Castillo.

Coordinación editorial

Zoila Sotomayor O.

Diseño y diagramación

Álvaro Carrillo Barraza

Diseño de portada

Jorge Arenas

Corrección de textos

María Guerrero

Hecho en Colombia

Made in Colombia

© Reservados todos los derechos. Queda prohibida la reproducción total o parcial de esta obra, por cualquier medio reprográfico, fónico o informático así como su transmisión por cualquier medio mecánico o electrónico, fotocopias, microfilm, *offset*, mimeográfico u otros sin autorización previa y escrita de los titulares del *copyright*. La violación de dichos derechos puede constituir un delito contra la propiedad intelectual.

LOS AUTORES

SILVANA INSIGNARES CERA

Doctora en Derecho, Universidad de Valencia (España).

SHIRLEY LLAIN ARENILLA

Master en Derecho Internacional,
Stetson University College of Law (USA).

JULIÁN TOLE MARTÍNEZ

Doctor en Derecho Internacional Económico,
Universidad de Barcelona (España).

JAIME GONZÁLEZ ORTIZ

MBA, Universidad del Norte (Colombia).

ADRIANA RIVERA HEREDIA

Doctora en Alta Dirección,
Universidad Rey Juan Carlos (España).

MARÍA RODRÍGUEZ CUBILLOS

Doctora en Alta Dirección,
Universidad Rey Juan Carlos (España).

ANTONIO ESCOBAR CASTILLO

Master en Ingeniería y Gestión de las energías renovables,
Universidad de Barcelona (España).

CONTENIDO

Presentación.....	ix	
EL CONTRATO DE FRANQUICIA INTERNACIONAL		
Aspectos Generales	1	
<i>Shirley Llain Arenilla</i>		
– Antecedentes del sistema de franquicia	3	
– Concepto de contrato de franquicia internacional	5	
– Elementos del contrato de franquicia internacional	15	
– Naturaleza jurídica del contrato de franquicia internacional	18	
– La franquicia y los Tratados de Libre Comercio	19	
– Diferencias entre la regulación del contrato de franquicia en los Estados Unidos y Colombia	20	
Referencias	23	
PRINCIPALES CONFLICTOS CONTRACTUALES DERIVADOS DE LA EJECUCIÓN DEL CONTRATO DE FRANQUICIA INTERNACIONAL EN EL MARCO DEL TLC COLOMBIA-USA		27
<i>Silvana Insignares Cera</i>		
– Relaciones contractuales derivadas de la ejecución del TLC suscrito entre Colombia y Estados Unidos	29	
– Sistema clásico de solución de conflictos contractuales: “La teoría del conflicto de leyes”	35	
– Principales conflictos en la ejecución del contrato de franquicia internacional en el marco del TLC Colombia-USA.....	42	
– Propuesta para la solución de los principales conflictos en la ejecución del contrato de franquicia internacional en el marco del TLC Colombia-USA	47	
Conclusiones	55	
Referencias	57	

SOLUCIÓN DE CONTROVERSIAS EN EL TLC COLOMBIA-USA	
Vías para resolver conflictos en el contrato de franquicia internacional	60
<i>Julián Tole Martínez</i>	
– El <i>forum shopping</i> o la selección del procedimiento de solución de diferencias	63
– Procedimiento de arbitraje Inversionistas-Estado	66
– Procedimiento general de solución de controversias sobre aplicación e interpretación del TLC Colombia-USA	72
Conclusiones	98
Referencias	99
ASPECTOS ECONÓMICOS Y COMERCIALES DEL CONTRATO DE FRANQUICIA INTERNACIONAL	103
<i>Jaime González Ortiz</i>	
– Negociación y valoración económica de una franquicia internacional	104
– Marketing	113
– Fases de creación de una franquicia internacional	115
– Implementación práctica de una franquicia internacional	130
Referencias	156
ADMINISTRACIÓN DE LA FRANQUICIA INTERNACIONAL EN EL MARCO DE LOS TLC.....	157
<i>Adriana Rivera Heredia</i>	
<i>María Rodríguez Cubillos</i>	
<i>Antonio Escobar Castillo</i>	
– Conceptualización del marco legal de la franquicia.....	159
– Las franquicias en el ámbito internacional	169
– Contextualización de las franquicias internacionales frente a los TLC.....	173
Referencias	188
ANEXO: Contrato modelo de Franquicia Internacional.....	190

PRESENTACIÓN

A raíz de la implementación del Tratado de Libre Comercio (TLC) suscrito entre Colombia y Estados Unidos el 12 de octubre de 2011, el gobierno colombiano, por intermedio de su Ministro de Comercio, Sergio Díaz Granados, manifestó que el TLC era una “oportunidad de oro” en la medida en que “el libre comercio con Estados Unidos nos ayudará a consolidar el aparato productivo nacional, y a atraer inversión para el país, lo que derivará, en mayor empleo y prosperidad”¹.

A partir de esta premisa muchos analistas se han preguntado cómo optimizar la suscripción de este tipo de acuerdos, y coinciden en que el incremento de los flujos de inversión es una de las opciones para lograrlo. En este sentido, encontramos que las franquicias se nos presentan como una alternativa en doble vía que puede verse reflejada, entre otras, a partir del establecimiento de franquicias norteamericanas en territorio colombiano como resultado de la consolidación del aparato productivo nacional, a través de la constitución de franquicias colombianas en los Estados Unidos².

Por ello, como resultado de las investigaciones desarrolladas por el Observatorio de Comercio Internacional (OBCI), dependencia adscrita al Área Estratégica del Comercio y la Integración de la Universidad del Norte, profesores de la División de Derecho, Ciencia Política y Relaciones Internacionales, y de la Escuela de Negocios, así como profesores invitados, aunaron esfuerzos para, a través de esta obra, realizar

¹Declaraciones en rueda de prensa. Recuperado de: <http://www.mincit.gov.co/publicaciones.php?id=1184>

²López Guzmán, F. (2007). Las franquicias y el Tratado de Libre Comercio con Estados Unidos. En: E. Rincón Cárdenas et al., *El Tratado de Libre Comercio, la integración comercial y el derecho de los mercados*. Bogotá D.C.: Universidad del Rosario.

un acercamiento a los principales aspectos jurídicos y económicos del contrato de franquicia internacional en el marco de la ejecución del TLC suscrito entre Colombia y Estados Unidos.

Para cumplir con este fin, el texto se encuentra dividido en cinco capítulos; los tres primeros corresponden al estudio de aspectos jurídicos del contrato de franquicia internacional, y los dos últimos se concentran en la revisión de aspectos comerciales, económicos y administrativos de las franquicias propiamente dichas.

Con el ánimo de entregarle al lector una obra investigativa completa se invitó a expertos externos de la Universidad del Norte, uno en el área jurídica y otros en el área administrativa del contrato de franquicia internacional, para que realizaran sus aportes académicos y así se pudiese obtener un texto final que reuniese todos y cada uno de los principales aspectos jurídicos y económicos de este contrato en el marco del TLC Colombia-USA.

En el primer capítulo, la profesora del programa de Derecho de la Universidad del Norte, Shirley Llain Arenilla, nos presenta las generalidades del contrato de franquicia internacional y hace una especial alusión a los principales aspectos jurídicos regulados en el derecho colombiano y estadounidense respecto este contrato, y además aborda un estudio de la normativa comercial internacional que regula el contrato de franquicia internacional.

El segundo capítulo denominado: “Principales conflictos contractuales derivados de la ejecución del contrato de franquicia internacional en el marco del TLC Colombia-USA”, la profesora Silvana Insignares Cera, de la Universidad del Norte, realiza una aproximación jurídica de los principales conflictos contractuales que pueden generar controversias en el marco de la implementación del TLC, y plantea una propuesta para la solución de los mismos, alejada de la teoría clásica del conflicto de leyes, y fundamentada en los principios de buena fe negocial y autonomía de la voluntad privada como fundamentos que guían el comercio internacional.

El profesor de Derecho de la Universidad Externado de Colombia, Julián Tole Martínez, en el tercer capítulo, propone unas vías para resolver conflictos en el marco del contrato de franquicia internacional, atendiendo al sistema de solución de controversias previsto por el TLC. De esta manera, realiza un estudio profundo, juicioso y agudo del sistema de solución de controversias previsto por el TLC, para posteriormente presentar su propuesta que, en primer lugar, define las controversias que pueden ser solucionadas y, posteriormente, establece los requerimientos que deben cumplir estas para llegar a resultados satisfactorios para las partes.

Seguidamente, el profesor Jaime González Ortiz, de la Escuela de Negocios de la Universidad del Norte, presenta un estudio riguroso en el que se tienen en cuenta: i) los aspectos relacionados con la negociación y valoración de una franquicia internacional, y ii) los costos en que se incurrirá para el establecimiento de la misma. Finalmente, presenta el diseño práctico del proceso de implementación de una franquicia internacional, cuyo objetivo es servir de guía a los empresarios colombianos interesados en establecer una franquicia en territorio estadounidense.

Por último, la profesora Adriana Rivera, consultora experta a nivel internacional para el establecimiento de franquicias, realiza una minuciosa presentación de los requerimientos administrativos más relevantes de la franquicia internacional en el marco del TLC, a partir de un estudio cuidadoso en el que se tienen en cuenta los componentes contables y financieros en la órbita de la coyuntura económica actual derivada de la implementación del TLC COL-USA.

En síntesis, esta es una obra interdisciplinar, apta para ser consultada por estudiantes de Derecho, Ciencia Política, Relaciones Internacionales, Economía, Negocios Internacionales y Administración de Empresas, así como para profesionales de estas carreras, y empresarios en general, interesados en conocer de cerca los principales aspectos jurídicos y económicos que inciden en el éxito de una franquicia internacional.

Silvana Insignares Cera

Editora

Barranquilla, noviembre de 201

Esta obra contiene información relevante acerca de los antecedentes de los contratos de franquicia internacional, la naturaleza jurídica de este tipo de acuerdos, sus aspectos económicos y comerciales y los principales conflictos contractuales que pueden derivarse de la implementación del Tratado de Libre Comercio entre Colombia y Estados Unidos. Además, se presentan propuestas de resolución de controversias en este campo del comercio internacional y un ejercicio de simulación que, sin lugar a dudas, será de gran ayuda a profesionales y empresarios interesados en profundizar sus conocimientos para la implementación de planes y estrategias que les faciliten la inserción en los mercados externos.